

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

2ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ

Συνήλθε στις 4 Αυγούστου 2022 με την εξής σύνθεση: Αικατερίνη Ζερβού- Πρόεδρος, Χρυσάνθη Ζαράρη -Εισηγήτρια και Βικτωρία Πισμίρη, Μέλη.

Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής και λήψης μέτρων προσωρινής προστασίας που περιλαμβάνεται στην από 27.07.2022 Προδικαστική Προσφυγή με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 1051/27.07.2022 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...», που εδρεύει στην ..., (εφεξής προσφεύγων), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του ... (εφεξής η αναθέτουσα αρχή) όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την υπό εξέταση Προδικαστική Προσφυγή στην οποία ο προσφεύγων σωρεύει και αίτημα λήψης μέτρων προσωρινής προστασίας, αιτείται *«Να ακυρωθούν άλλως να μεταρρυθμισθούν οι προσβαλλόμενες ανωτέρω αποφάσεις του Δ.Σ. της Αναθέτουσας Αρχής, κατά το μέρος που έκαναν δεκτή την τεχνική και οικονομική προσφορά της εταιρείας «...» για το είδος Α/Α 120, και συγκεκριμένα : Α. Οι πράξεις που ελήφθησαν υπόψη στο υπ' αριθμ. Πρωτ ΚΠ 14037/14.07.2022 έγγραφό της Αναθέτουσας Αρχής, με θέμα «Ανάδειξη οριστικών αναδόχων, στο πλαίσιο διεξαγωγής του Ανοικτού Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού Άνω των Ορίων ... (Α/Α ΕΣΗΔΗΣ: ...)», ως αναλυτικά παρατίθενται κατωτέρω : 1. το υπ' αριθμ. πρωτ.: ΥΣ-ΚΠ-1406/2022-13/4/2022 Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας του Διαγωνισμού περί ελέγχου και αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών (σε αντικατάσταση του υπ' αριθμ. πρωτ.: ΥΣ-ΚΠ-1065/2022-30/3/2022 αρχικού πρακτικού). 2. το υπ' αριθμ. πρωτ.: ΥΣ-ΚΠ-1758/2022-12/5/2022 Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας του Διαγωνισμού περί ελέγχου και αξιολόγησης των οικονομικών προσφορών (σε αντικατάσταση του υπ' αριθμ. πρωτ.: ΥΣ-ΚΠ1741/2022-11/5/2022 αρχικού πρακτικού). 3. το υπ'*

Αριθμός Απόφασης: Α 571 / 2022

αριθμ. πρωτ.: ΕΞΕ-ΚΠ-10184/2022-13/5/2022 έγγραφο του ... που αφορά στην απόφαση Δ.Σ. της 18ης/13-5-2022 συνεδρίασης, θέμα 12ο, περί έγκρισης των υπ' αριθμ. πρωτ.: ΥΣ-ΚΠ-1406/2022- 13/4/2022 και ΥΣ-ΚΠ-1758/2022-12/5/2022 Πρακτικών και ανάδειξης προσωρινών αναδόχων. 4. το υπ' αριθμ. πρωτ.: ΥΣ-ΚΠ-1942/2022-25/5/2022 Πρακτικό ελέγχου των οικονομικών προσφορών, ως Ορθή Επανάληψη του υπ' αριθμ. πρωτ.: ΥΣ-ΚΠ-1758/2022-12/5/2022 αρχικού Πρακτικού, εγκεκριμένου κατά την 18η/13-5-2022 συνεδρίαση του Δ.Σ. (ΕΞΕ-ΚΠ-10184/2022-13/5/2022), διορθώνοντας τις τιμές του μειοδότη και του πρώτου επιλαχόντα για το είδος με Α/Α: 14, χωρίς να τροποποιείται η σειρά μειοδοσίας στο είδος. 5. το υπ' αριθμ. πρωτ.: ΥΣ-ΚΠ-2387/2022-1/7/2022 Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας του Διαγωνισμού περί ελέγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης των προσωρινών αναδόχων. 6. το υπ' αριθμ. πρωτ.: ΕΞΕ-ΚΠ-13718/2022-8/7/2022 έγγραφο του ... που αφορά στην απόφαση Δ.Σ. κατά την 25η/4-7-2022 συνεδρίαση, θέμα 18ο, περί έγκρισης των υπ' αριθμ. πρωτ.: ΥΣ-ΚΠ-1942/2022- 25/5/2022 και ΥΣ-ΚΠ-2387/2022-1/7/2022 Πρακτικών και ανάδειξης οριστικών αναδόχων, και 7. τα δικαιολογητικά κατακύρωσης προσωρινών αναδόχων (Συνημμένα Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού), Καθώς και Β. Το υπ' αριθμ. πρωτ. ΕΞΕ – ΚΠ -13718/2022-8/7/2022 τελευταίο και πιο πρόσφατο έγγραφο της Αναθέτουσας Αρχής, το οποίο αφορά στην ομόφωνη απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της, που ελήφθη κατά την 25η/04.07.2022 Συνεδρίαση ΔΣ ... (18ο θέμα) , με τίτλο: «18ο Θέμα Ημερήσιας Διάταξης: Διαβίβαση Πρακτικών της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμού, για την ..., στο πλαίσιο υλοποίησης της Πράξης «...», του Ε.Π. «ΑΤΤΙΚΗ» (Κωδικός ΟΠΣ: ...), εκτιμώμενου προϋπολογισμού 7.625.450,00€ άνευ ΦΠΑ (9.455.558,00€ συμπ. ΦΠΑ) (Α/Α ΕΣΗΔΗΣ: ...), κατά το μέρος που : 1. Αποδέχθηκε και ενέκρινε εν συνόλω το υπ' αριθμ. Πρωτ. 2414/04.07.2022 διαβιβαστικό έγγραφο του Τμήματος Προμηθειών. 2. Ενέκρινε το υπ' αριθμ. πρωτ. ΥΣ-ΚΠ-1942/2022-25/5/2022 (2/11-05-2022) Πρακτικό ελέγχου των οικονομικών προσφορών της Επιτροπής Διενέργειας του Διαγωνισμού, ως ΟΡΘΗ ΕΠΑΝΑΛΗΨΗ του υπ' αριθμ. πρωτ.: ΥΣ-ΚΠ-1758/2022-12/5/2022 αρχικού Πρακτικού, εγκεκριμένου κατά την 18η/13-05-2022 Συνεδρίαση (ΕΞΕ-ΚΠ-10184/2022-13/5/2022), διορθώνοντας τις τιμές της μειοδότης εταιρείας και της πρώτης επιλαχούσας για το είδος με Α/Α: 14,

Αριθμός Απόφασης: Α 571 / 2022

χωρίς να τροποποιείται η σειρά μειοδοσίας. 3. Ενέκρινε το υπ' αριθμ. πρωτ. ΥΣ-ΚΠ-2387/2022-1/7/2022 πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας του Διαγωνισμού, και 4. Αποφάσισε την κατακύρωση της προμήθειας, συνολικού κόστους έξι εκατομμυρίων τετρακοσίων τριάντα οκτώ χιλιάδων διακοσίων τριάντα έξι ευρώ και ενενήντα λεπτών (6.438.236,90€) άνευ Φ.Π.Α. (ήτοι, 7.971.179,94€ συμπ. Φ.Π.Α.), μεταξύ άλλων, για τα είδη με Α/Α:21, Α/Α:115, Α/Α:120, Α/Α:129, και Α/Α:133, συνολικού ποσού εκατόν τεσσάρων χιλιάδων εκατόν πενήντα έξι ευρώ και είκοσι οκτώ λεπτών (104.156,28€) συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. στην εταιρεία «...», εκδοθέντα στο σύνολο τους στο πλαίσιο της με αρ. ... Διακήρυξης (..., αρ. ΕΣΗΔΗΣ ...) που αφορά σε διεθνή ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό για την ανάθεση της προμήθειας βιοιατρικού και λοιπού εξοπλισμού συνολικού προϋπολογισμού 7.625.450,00€ ΑΝΕΥ Φ.Π.Α, του επίμαχου τμήματος 120 προϋπολογισμού 40.000,00€ πλέον ΦΠΑ, και κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Χρυσάνθη Γ. Ζαράρη

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της Προδικαστικής Προσφυγής προκύπτει πως έχει καταβληθεί το ηλεκτρονικό παράβολο με ηλεκτρονικό κωδικό ... ποσού € 600,00 Ευρώ (βλ. ταυτάριθμο παράβολο αυτόματης δέσμευσης).

2. Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 366 του ν. 4412/2016: «1. Η ΑΕΠΠ, ύστερα από αίτημα του προσφεύγοντος και μετά από κλήση της αναθέτουσας αρχής προ τριών (3) ημερών, εκδίδει υποχρεωτικά κατόπιν συνεδρίασης συνοπτικά αιτιολογημένη απόφαση είτε αναστολής εκτέλεσης της προσβαλλόμενης πράξης είτε απόρριψης του αιτήματος περί λήψης προσωρινών μέτρων. Η ΑΕΠΠ μπορεί να εκδώσει απόφαση αναστολής της προσβαλλόμενης πράξης και αυτεπαγγέλτως. Σε κάθε περίπτωση, με την απόφαση αναστολής η ΑΕΠΠ ορίζει και τα κατάλληλα μέτρα έως ότου αποφανθεί για την προσφυγή και, πάντως, όχι πέραν της προθεσμίας που ορίζεται στην παρ. 1 του άρθρου 367 για την έκδοση της απόφασής της. 2. Με

Αριθμός Απόφασης: Α 571 / 2022

την απόφαση της παρ. 1 μπορεί να διατάσσονται προσωρινά μέτρα για να επανορθωθεί η εικαζόμενη παράβαση ή να αποτραπεί η ζημία των θιγόμενων συμφερόντων, στα οποία συμπεριλαμβάνονται μέτρα που αναστέλλουν τη διαδικασία ανάθεσης δημόσιας σύμβασης ή την εκτέλεση οποιασδήποτε απόφασης λαμβάνει η αναθέτουσα αρχή.3. Η ΑΕΠΠ μπορεί να αποφασίσει να μην χορηγηθούν τα προσωρινά μέτρα της παρ. 2, αν κρίνει ότι, ύστερα από στάθμιση όλων των συμφερόντων που ενδέχεται να ζημιωθούν, καθώς και του δημόσιου συμφέροντος, οι πιθανές αρνητικές συνέπειες από τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων είναι περισσότερες από τα οφέλη. Η απόφαση να μη χορηγηθούν προσωρινά μέτρα δεν θίγει τις λοιπές αξιώσεις που προβάλλει το πρόσωπο που έχει ζητήσει τη χορήγηση των εν λόγω μέτρων.»

3. Επειδή, συνακόλουθα, η απόφαση επί του αιτήματος αναστολής - λήψης προσωρινών μέτρων, σκοπεί να αποτρέψει τη δημιουργία ανεπανόρθωτων καταστάσεων ή δύσκολα αναστρέψιμων λόγω της προόδου του Διαγωνισμού. Ωστόσο, δε θα πρέπει και η ίδια η απόφαση να δημιουργεί τέτοιες καταστάσεις, οδηγώντας σε πλήρη ικανοποίηση του ασφαλιστέου δικαιώματος, αφού η ισχύς της είναι προσωρινή και δεν θα πρέπει να επηρεάζει την απόφαση επί της προδικαστικής προσφυγής. Στο πλαίσιο αυτό, σκοπός της απόφασης επί αιτήματος αναστολής - λήψης προσωρινών μέτρων είναι η διασφάλιση των αμφισβητούμενων δικαιωμάτων του προσφεύγοντος μέχρι την οριστική κρίση της διαφοράς και ειδικότερα η ρύθμιση μέχρι τότε μιας κατάστασης προς αποτροπή επικείμενου κινδύνου ή ανεπανόρθωτης βλάβης ή ζημίας.

4. Επειδή, από την επισκόπηση του ηλεκτρονικού φακέλου της υπόθεσης προκύπτει ότι για το επίμαχο τμήμα έχει αναδειχθεί ανάδοχος. Δοθέντος ότι ασκήθηκε η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή, η υπογραφή της σύμβασης δεν δύναται να πραγματοποιηθεί, αφού αντίκειται στο ισχύον νομοθετικό πλαίσιο και σε κάθε περίπτωση θα είναι άκυρη, σύμφωνα με τα άρθρα 364 και 368 του ν. 4412/2106 και 6 του π.δ/τος 39/2017 (ΑΕΠΠ Α55/2020), περί αυτοδίκαιης αναστολής της υπογραφής της σύμβασης. Κατά συνέπεια, στο παρόν στάδιο δεν υφίσταται βλάβη της προσφεύγουσας που να πρέπει να τύχει προστασίας μέχρι την οριστική κρίση της διαφοράς, αφού από τη συνέχιση της διαγωνιστικής διαδικασίας ούτε επικείμενο κίνδυνο

Αριθμός Απόφασης: Α 571 / 2022

διατρέχει ούτε ζημία υφίσταται (ΑΕΠΠ Α55/2020· πρβλ. ΣΤΕ ΕΑ 86/2018, ΣΤΕ ΟΛ 1215/2018, πρβλ. ΣΤΕ ΕΑ ΟΛ 146- 148/2016, ΔΕφΑθ 26/2019).

5. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, το κρινόμενο αίτημα αναστολής πρέπει να απορριφθεί.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει το αίτημα παροχής προσωρινής προστασίας.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 4 Αυγούστου 2022 και εκδόθηκε αυθημερόν στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

ΑΙΚΑΤΕΡΙΝΗ ΖΕΡΒΟΥ

ΜΑΡΙΑ ΚΑΤΣΑΡΟΥ